

МЕДИАЦИЯ В СТРАНАХ ТАМОЖЕННОГО СОЮЗА: СРАВНИТЕЛЬНЫЙ АНАЛИЗ ЗАКОНОВ О МЕДИАЦИИ

И.А.БЕЛЬСКАЯ,
кандидат юридических наук,
начальник главного правового управления
Высшего Хозяйственного Суда
Республики Беларусь,
медиатор

Э.Г.ДУБОВИК,
главный специалист сектора развития
примирения и альтернативных способов
разрешения споров управления
законодательства и судебной практики
главного правового управления
Высшего Хозяйственного Суда
Республики Беларусь,
медиатор

Материал подготовлен с использованием
правовых актов по состоянию
на 25 ноября 2013 г.

В настоящее время слово "медиация" уже не ассоциируется на постсоветском пространстве с расслабляющими упражнениями - медитацией. Этот альтернативный способ разрешения споров по праву занял свою нишу в общественных отношениях и правовом регулировании стран Таможенного союза.

Первой приняла соответствующий нормативный правовой акт Российская Федерация - Федеральный закон Российской Федерации от 27.07.2010 "Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)" (далее - Закон России). Через полгода был принят Закон Республики Казахстан "О медиации" (далее - Закон Казахстана).

В Республике Беларусь законопроект о медиации проходил этапы разработки, согласования и принятия в течение 3 лет. Идея правового регулирования медиации, как и в целом самой медиации, не была однозначно воспринята государственными органами страны и вызвала ряд разногласий.

Кроме того, наличие к моменту согласования законопроекта определенного опыта практического применения судебного примирения (медиации) в Беларуси послужило базисом для принятия Закона Республики Беларусь от 12.07.2013 N 58-З "О медиации" (далее - Закон о медиации) (вступает в силу с 24.01.2014).

Республика Беларусь, в отличие от России и Казахстана, где в целом отсутствует опыт урегулирования споров при помощи медиации, пошла по пути изначального апробирования нового института в судебной практике и последующего его законодательного закрепления.

Следует также отметить, что тема медиации актуальна и в Украине, соответствующий законопроект прошел там первое чтение и в настоящее время находится в Верховной Раде.

Общее и различное в правовом регулировании медиации в странах Таможенного союза демонстрирует анализ трех Законов, приведенный в [таблице](#).

**Сравнительная таблица основных положений Закона о медиации,
Закона России и Закона Казахстана**

Основные положения	Закон о медиации	Закон России	Закон Казахстана	Комментарий
1. Основные термины	Медиативное соглашение Медиатор Медиация Соглашение о применении медиации	Стороны Процедура медиации Медиатор, медиаторы Организация, осуществляющая деятельность по обеспечению проведения процедуры медиации Соглашение о применении процедуры медиации (медиативная оговорка) Соглашение о проведении процедуры медиации Медиативное соглашение	Соглашение об урегулировании спора Медиатор Ассоциация (союз) медиаторов Организации медиаторов Медиация Стороны медиации Договор о медиации Участники медиации	Закон России помимо термина "соглашение о применении процедуры медиации", имеющегося в Законе о медиации, содержит термин "соглашение о проведении процедуры медиации". В Законе Казахстана содержится только понятие договора о медиации, который заключается между сторонами и медиатором
2. Сфера действия	Споры, возникающие из гражданских правоотношений: экономические трудовые семейные	Споры, возникающие из гражданских правоотношений: экономические трудовые (кроме коллективных) семейные за исключением споров, которые затрагивают или могут затронуть права и законные интересы	Споры, возникающие из гражданских и иных правоотношений: экономические трудовые семейные рассматриваемые в ходе уголовного судопроизводства по делам о преступлениях небольшой и средней тяжести за исключением споров, которые затрагивают или могут затронуть права и законные интересы	Все три Закона относят к сфере применения медиации споры, вытекающие из гражданских правоотношений, в том числе экономические, трудовые (в Законе России – кроме коллективных) и семейные. Закон Казахстана, в отличие от двух других Законов, расширяет эту сферу спорами, рассматриваемыми в ходе уголовного судопроизводства (по

		третьих лиц, не участвующих в процедуре медиации, или публичные интересы	третьих лиц, не участвующих в процедуре медиации, лиц, признанных судом недееспособными	преступлениям небольшой и средней тяжести), и оставляет перечень споров (и иных правоотношений) открытым. Законы России и Казахстана содержат ограничение на проведение медиации по спорам, если такие споры затрагивают или могут затронуть права и законные интересы третьих лиц, не участвующих в процедуре медиации (лиц, признанных судом недееспособными, - Закон Казахстана) (затрагивающих публичные интересы - Закон России)
3. Цели медиации	-	-	1) достижение варианта разрешения спора (конфликта), устраивающего обе стороны медиации 2) снижение уровня конфликтности сторон	В Законе о медиации и Законе России цели медиации не выделены отдельно, но содержатся в определении термина "медиация"
4. Принципы медиации	1) добровольности 2) конфиденциальности 3) добросовестности, равноправия и сотрудничества сторон 4) беспристрастности и независимости медиатора	1) добровольности 2) конфиденциальности 3) сотрудничества и равноправия сторон 4) беспристрастности и независимости медиатора	1) добровольности 2) конфиденциальности 3) равноправия сторон медиации 4) независимости и беспристрастности медиатора 5) недопустимости вмешательства в	Закон Казахстана, в отличие от двух других Законов, содержит принцип недопустимости вмешательства в процедуру медиации и подробную регламентацию каждого из принципов медиации

			процедуру медиации	
5. Требования к медиатору	<p>Деятельность медиаторов может осуществляться только:</p> <p>на профессиональной основе</p> <p>(высшее юридическое или иное высшее образование, прошедшее подготовку в сфере медиации, в порядке, устанавливаемом Министерством юстиции Республики Беларусь (либо имеющее опыт работы в качестве примирителя в соответствии с процессуальным законодательством), получившее свидетельство медиатора, выдаваемое Министерством юстиции Республики Беларусь на основании решения Квалификационной комиссии по вопросам медиации)</p> <p>Не может быть медиатором:</p> <ol style="list-style-type: none"> 1) госслужащий 2) лицо, признанное недееспособным или ограниченно дееспособным 3) лицо, имеющее судимость 4) лицо, полномочия 	<p>Деятельность медиаторов может осуществляться только:</p> <p>на профессиональной основе</p> <p>(25 лет, высшее профессиональное образование, прошедшие курс обучения по специальной программе)</p> <p>на непрофессиональной основе (за исключением судебной медиации)</p> <p>(18 лет, полная дееспособность, отсутствие судимости)</p> <p>Не может быть медиатором:</p> <ol style="list-style-type: none"> 1) госслужащий 2) представитель какой-либо стороны 3) лицо, лично (прямо или косвенно) заинтересованное в результатах медиации, в том числе которое состоит с лицом, являющимся одной из сторон, в родственных отношениях 	<p>Деятельность медиаторов может осуществляться только:</p> <p>на профессиональной основе</p> <p>(25 лет, высшее образование, сертификат о прохождении специального обучения)</p> <p>на непрофессиональной основе</p> <p>(40 лет, состоящие в реестре непрофессиональных медиаторов)</p> <p>Не может быть медиатором:</p> <ol style="list-style-type: none"> 1) госслужащий 2) лицо, признанное судом в установленном законом порядке недееспособным или ограниченно дееспособным 3) лицо, в отношении которого осуществляется уголовное преследование 4) лицо, имеющее непогашенную или неснятую судимость 	<p>Закон о медиации, в отличие от двух других Законов, не предусматривает возможности осуществления деятельности медиатора на непрофессиональной основе.</p> <p>В Законе о медиации установлено ограничение на осуществление деятельности медиатора лицом, полномочия которого прекращены в связи с совершением проступка, несовместимого с его профессиональной деятельностью (в течение 3 лет), в Законе России – лицом, заинтересованным в результатах медиации, в том числе состоящим в родственных отношениях с одной из сторон.</p> <p>В силу всех трех Законов стороны могут устанавливать дополнительные требования к медиатору</p>

	<p>которого в качестве судьи суда, прокурорского работника, сотрудника Следственного комитета Республики Беларусь, Государственного комитета судебных экспертиз Республики Беларусь, органов внутренних дел, государственной безопасности, пограничной службы, работника органов Комитета государственного контроля Республики Беларусь, налоговых, таможенных органов, иного государственного служащего, нотариуса, частного нотариуса, адвоката были прекращены в порядке, установленном законодательными актами, по основаниям, связанным с совершением проступков, несовместимых с его профессиональной деятельностью, - в течение трех лет со дня принятия соответствующего решения, если иное не предусмотрено законодательными актами</p> <p>5) в отношении которого принято решение о прекращении действия</p>			
--	--	--	--	--

	<p>свидетельства медиатора в связи с нарушением Правил этики медиатора, утверждаемых Министерством юстиции Республики Беларусь</p> <p>Соглашением о применении медиации или правилами проведения медиации могут устанавливаться дополнительные требования к медиатору</p>	<p>Соглашением сторон или правилами проведения процедуры медиации, утвержденными организацией, осуществляющей деятельность по обеспечению проведения процедуры медиации, могут устанавливаться дополнительные требования к медиатору, в том числе к медиатору, осуществляющему свою деятельность на профессиональной основе</p>	<p>Соглашением сторон медиации могут быть установлены дополнительные требования к медиатору</p>	
6. Организация деятельности медиаторов	<p>Медиаторы осуществляют свою деятельность:</p> <p>самостоятельно, в составе организации (некоммерческие в форме учреждения – подлежат госрегистрации, обособленное подразделение юридического лица подлежит постановке на учет)</p> <p>Сведения о медиаторах, а также организациях, обеспечивающих</p>	<p>Медиаторы осуществляют свою деятельность:</p> <p>в составе организации (в форме ассоциаций (союзов) и в иных предусмотренных законодательством формах, могут быть членами саморегулируемых организаций медиаторов)</p> <p>Организации включаются в государственный реестр саморегулируемых организаций медиаторов</p>	<p>Вправе осуществлять медиацию:</p> <p>члены местного сообщества, организации (некоммерческие, негосударственные самофинансируемые и самоуправляемые, созданные в любой организационно-правовой форме, предусмотренной законодательством, вправе объединяться в ассоциацию (союз))</p>	<p>Законом о медиации предусмотрена самостоятельная деятельность медиаторов и обязательная их регистрация в Министерстве юстиции Республики Беларусь. В соответствии с Законом Казахстана медиацию могут проводить также члены местного сообщества</p>

	<p>проведение медиации, подлежат включению в Реестр медиаторов и организаций, обеспечивающих проведение медиации, ведение которого осуществляется Министерством юстиции Республики Беларусь</p>		<p>Каждая организация медиаторов ведет свой реестр профессиональных медиаторов Реестр непрофессиональных медиаторов ведет аким района, города, поселка</p>	
<p>7. Соглашение о применении (проведении) медиации</p>	<p>Соглашение о применении медиации заключается в письменной форме. Соглашение о применении медиации считается заключенным, если оно содержится в документе, подписанном сторонами, либо заключено путем обмена сообщениями с использованием почтовой связи или иных видов связи, обеспечивающих письменное фиксирование волеизъявления сторон, включая направление претензии, искового заявления (заявления) и ответа на них, в котором выражено согласие второй стороны</p> <p>Предложение об урегулировании спора путем медиации может быть сделано по просьбе одной из сторон медиатором</p>	<p>Ссылка в договоре на документ, содержащий условия урегулирования спора при содействии медиатора, признается медиативной оговоркой при условии, что договор заключен в письменной форме</p> <p>В случае, если стороны заключили соглашение о применении процедуры медиации и в течение оговоренного для ее проведения срока обязались не обращаться в суд или третейский суд для разрешения спора, который возник или может возникнуть между сторонами, суд или третейский суд признает силу этого обязательства до тех пор, пока условия этого обязательства не будут выполнены, за исключением случая, если одной из сторон необходимо, по ее</p>	<p>В случае взаимного согласия сторон о разрешении спора (конфликта) путем медиации составляется договор о медиации, оформленный в письменной форме. Договор о медиации – письменное соглашение сторон, заключаемое с медиатором в целях разрешения спора (конфликта) до начала медиации</p>	<p>Все три Закона предусматривают обязательную письменную форму соответствующего соглашения. Закон России помимо соглашения о применении медиации (медиативная оговорка) предусматривает соглашение о проведении медиации, которое является основанием для начала проведения процедуры. Закон о медиации, в отличие от двух других Законов, не содержит положений о порядке признания предложения о проведении медиации отклоненным. Рассматриваемые Законы предполагают обязательность соглашения о примирении</p>

		<p>мнению, защитить свои права</p> <p>Если одна из сторон направила в письменной форме предложение об обращении к процедуре медиации и в течение тридцати дней со дня его направления или в течение иного указанного в предложении разумного срока не получила согласие другой стороны на применение процедуры медиации, такое предложение считается отклоненным</p>			
	Соглашение о применении медиации не является препятствием для обращения в суд или третейский суд, если иное не предусмотрено законодательными актами	Наличие соглашения о применении процедуры медиации, равно как и наличие соглашения о проведении процедуры медиации, не является препятствием для обращения в суд или третейский суд, если иное не предусмотрено федеральными законами		Если одна из сторон направила в письменной форме предложение об обращении к медиации и в течение десяти календарных дней со дня его направления или в течение иного указанного в предложении разумного срока не получила согласие другой стороны на применение медиации, такое предложение считается отклоненным	
8. Приостановление течения срока исковой давности	Течение срока исковой давности в отношении требований, вытекающих из прав и обязанностей, составляющих предмет спора сторон, приостанавливается со дня заключения сторонами соглашения о применении медиации до дня	-	-	Законы России и Казахстана не содержат положений о приостановлении срока исковой давности при заключении соглашения о примирении. Такое указание содержит только Закон о медиации, что	

	прекращения медиации			соответствует Директиве 2008/52/ЕС Европейского парламента и Совета от 21.05.2008 относительно некоторых аспектов медиации в гражданских и коммерческих делах
9. Правовое положение участников медиации. Отвод медиатора. Проведение медиации	<p>Медиатор не вправе вносить сторонам свои предложения об урегулировании спора, а также, если стороны не договорились об ином, выступать третейским судьей по спору, который являлся или является предметом медиации</p> <p>Медиатор может взаимодействовать как со всеми сторонами вместе, так и с каждой из них в отдельности. При этом медиатор не вправе своими действиями ставить какую-либо из сторон в преимущественное положение, равно как и умалять права и законные интересы одной из сторон</p>	<p>Медиатор не вправе вносить, если стороны не договорились об ином, предложения об урегулировании спора</p> <p>В течение всей процедуры медиации медиатор может встречаться и поддерживать связь как со всеми сторонами вместе, так и с каждой из них в отдельности. При проведении процедуры медиации медиатор не вправе ставить своими действиями какую-либо из сторон в преимущественное положение, равно как и умалять права и законные интересы одной из сторон</p>	<p>Медиатор вправе предоставлять сторонам устные и письменные рекомендации по разрешению спора. Медиатор вправе:</p> <ol style="list-style-type: none"> 1) в ходе медиации проводить встречи как со всеми сторонами одновременно, так и с каждой из сторон в отдельности 2) информировать общественность об осуществлении своей деятельности с соблюдением принципа конфиденциальности <p>Медиатор обязан:</p> <ol style="list-style-type: none"> 1) при проведении медиации действовать только с согласия сторон медиации 2) до начала медиации разъяснить сторонам медиации ее цели, а также их права и обязанности <p>Стороны медиации вправе:</p> <ol style="list-style-type: none"> 1) добровольно выбирать медиатора (медиаторов) 	<p>Закон о медиации и Закон Казахстана констатируют, что медиатор не вправе вносить свои предложения об урегулировании спора (Закон России – кроме случаев, когда об этом договорились стороны), Закон Казахстана наделяет медиатора правом предоставлять сторонам устные и письменные рекомендации по разрешению спора. Закон о медиации и Закон России не выделяют в отдельную норму правовое положение участников медиации и не содержат норм об отводе (самоотводе) медиатора. По Закону о медиации такое положение может содержаться в специальном регламенте</p>

				<p>2) отказаться от медиатора</p> <p>3) в любой момент медиации отказаться от участия в ней</p> <p>4) участвовать в проведении медиации лично или через представителей, полномочия которых основаны на доверенности, оформленной в установленном законом порядке</p> <p>5) при неисполнении или ненадлежащем исполнении соглашения об урегулировании спора (конфликта) обратиться в суд или орган, ведущий уголовный процесс, в производстве которого находится дело</p> <p>Отвод медиатора:</p> <p>Стороны медиации по взаимному согласию вправе выбрать другого медиатора.</p> <p>В случае возникновения обстоятельств, препятствующих медиатору осуществлять свои функции в соответствии с принципами медиации, медиатор обязан незамедлительно заявить самоотвод.</p> <p>Медиатор вправе отказаться от проведения</p>	
--	--	--	--	---	--

			медиации, если, по его мнению, дальнейшие усилия в процессе ее проведения не приведут к разрешению спора (конфликта) между сторонами, либо прекратить медиацию с согласия сторон, закрепленного в письменной форме	
10. Срок проведения медиации	6 месяцев (судебная медиация – 1 месяц)	Общий – 2 месяца, пресекательный – 6 месяцев (судебная медиация – 2 месяца)	общий – 2 месяца, пресекательный – 3 месяца (судебная медиация – 1 месяц, пресекательный – 2 месяца)	
11. Прекращение медиации	1) подписание медиативного соглашения 2) письменный отказ сторон (ы) от медиации 3) истечение срока медиации 4) в иных случаях, предусмотренных законодательными актами, правилами проведения медиации	1) подписание медиативного соглашения 2) подписание соглашения о прекращении медиации 3) письменный отказ сторон (ы) от медиации 4) истечение срока медиации 5) установление медиатором обстоятельств, исключающих возможность разрешения спора	1) подписание медиативного соглашения 2) письменный отказ сторон (ы) от медиации 3) истечение срока медиации 4) установление медиатором обстоятельств, исключающих возможность разрешения спора	Закон о медиации не содержит в качестве основания для прекращения медиации инициативы самого медиатора, при этом перечень оснований для прекращения медиации является открытым. По Закону о медиации такое положение может содержаться в специальном регламенте
12. Медиативное соглашение	Медиативное соглашение заключается сторонами в письменной форме и должно содержать сведения о сторонах, медиаторе, предмете спора, а также принятых на себя сторонами	Медиативное соглашение заключается в письменной форме и должно содержать сведения о сторонах, предмете спора, проведенной процедуре медиации, медиаторе, а также согласованные	Соглашение об урегулировании спора (конфликта), достигнутое сторонами медиации при проведении медиации, заключается в письменной форме и подписывается сторонами	Все три Закона устанавливают письменную форму соглашения. По Закону о медиации соглашение подписывают не только стороны, но и медиатор. Закон о медиации, в

	<p>обязательствах, направленных на урегулирование спора, и сроках их выполнения. Медиативное соглашение подписывается сторонами и медиатором</p> <p>Медиативное соглашение не должно противоречить требованиям законодательства и нарушать права третьих лиц</p> <p>Медиативное соглашение подлежит исполнению на основе принципов добровольности и добросовестности сторон. Последствия неисполнения медиативного соглашения могут быть установлены сторонами в этом же соглашении</p> <p>Принудительное исполнение медиативного соглашения осуществляется в порядке, предусмотренном процессуальным законодательством</p>	<p>сторонами обязательства, условия и сроки их выполнения</p> <p>Медиативное соглашение подлежит исполнению на основе принципов добровольности и добросовестности сторон</p> <p>Медиативное соглашение, достигнутое сторонами в результате процедуры медиации, проведенной после передачи спора на рассмотрение суда или третейского суда, может быть утверждено судом или третейским судом в качестве мирового соглашения в соответствии с</p>	<p>Соглашение об урегулировании спора (конфликта) подлежит исполнению сторонами медиации добровольно в порядке и сроки, предусмотренные этим соглашением</p> <p>Соглашение об урегулировании спора, достигнутое сторонами при проведении медиации в ходе гражданского процесса, утверждается судом в порядке, предусмотренном Гражданским процессуальным кодексом Республики Казахстан. Соглашение об</p>	<p>отличие от двух других Законов, содержит указание о том, что медиативное соглашение не должно противоречить законодательству и нарушать права третьих лиц</p> <p>Согласно Законам России и Казахстана медиативное соглашение, заключенное при проведении судебной медиации, утверждается судом. Закон о медиации по вопросам принудительного исполнения медиативного соглашения отсылает к нормам процессуального законодательства</p> <p>По Законам России и Казахстана медиативное соглашение, заключенное без передачи дела в суд, представляет собой гражданско-правовую сделку. Закон Казахстана указывает также на возможность заключения такого соглашения в уголовном процессе</p>
--	---	---	---	---

		<p>процессуальным законодательством</p>	<p>урегулировании конфликта, достигнутое сторонами при проведении медиации в ходе уголовного процесса, представляет собой соглашение об урегулировании конфликта путем заглаживания причиненного потерпевшему вреда и примирения лица, совершившего преступление, с потерпевшим</p>	
		<p>Медиативное соглашение по возникшему из гражданских правоотношений спору, достигнутое сторонами в результате процедуры медиации, проведенной без передачи спора на рассмотрение суда или третейского суда, представляет собой гражданско-правовую сделку, направленную на установление, изменение или прекращение прав и обязанностей сторон</p>	<p>Соглашение об урегулировании спора, заключенное до рассмотрения гражданского дела в суде, представляет собой сделку, направленную на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей сторон</p>	<p>Рассматриваемые Законы указывают на добровольность исполнения соглашения о примирении и констатируют, что защита прав в связи с неисполнением соглашения осуществляется в порядке, установленном законодательством страны (Закон России – гражданским). Только Закон о медиации предусматривает возможность принудительного исполнения соглашения о примирении в соответствии с хозяйственным процессуальным законодательством</p>
<p>Защита прав, нарушенных в результате неисполнения или ненадлежащего исполнения медиативного соглашения, осуществляется способами, предусмотренными</p>	<p>Защита прав, нарушенных в результате неисполнения или ненадлежащего исполнения такого медиативного соглашения, осуществляется способами,</p>	<p>В случае неисполнения или ненадлежащего исполнения такого соглашения сторона медиации, нарушившая соглашение, несет ответственность в порядке, предусмотренном</p>		

	<p>законодательными актами</p> <p>Не подлежат исполнению в порядке, предусмотренном процессуальным законодательством Республики Беларусь, медиативные соглашения:</p> <p>1) не утвержденные судом в качестве мировых соглашений в порядке, предусмотренном гражданским процессуальным законодательством</p> <p>2) не отвечающие требованиям хозяйственного процессуального законодательства о мировом соглашении</p> <p>3) заключенные с участием медиатора, не включенного в Реестр медиаторов</p>	<p>предусмотренными гражданским законодательством</p>	<p>законами Республики Казахстан</p>	
13. Вознаграждение медиатора	<p>Медиатор имеет право на получение вознаграждения, размер которого устанавливается по соглашению со сторонами и распределяется между сторонами в равном объеме, если соглашением сторон не определен иной порядок</p>	<p>Деятельность по проведению процедуры медиации осуществляется медиатором, медиаторами как на платной, так и на бесплатной основе, деятельность организаций, осуществляющих деятельность по обеспечению проведения процедуры медиации, - на платной основе. Оплата деятельности по проведению процедуры</p>	<p>Профессиональные медиаторы осуществляют медиацию как на платной, так и на бесплатной основе. Размер вознаграждения профессионального медиатора (медиаторов) определяется по соглашению сторон с медиатором (медиаторами) до начала медиации. Если иное не установлено соглашением сторон, расходы, связанные с</p>	<p>Закон Казахстана, в отличие от двух других Законов, предусматривает обязанность медиатора, который отказался от проведения медиации, возратить выплаченные ему сторонами денежные суммы</p>

		<p>медиации медиатора, медиаторов и организации, осуществляющей деятельность по обеспечению проведения процедуры медиации, осуществляется сторонами в равных долях, если они не договорились об ином</p>	<p>проведением медиации, уплачиваются сторонами совместно в равных долях</p>	
--	--	--	--	--